

Aktuelle Fragen des Lauterkeitsrechts

Dr. Gottfried Musger

1

Europäisierung des Lauterkeitsrechts

- Richtlinie über unlautere Geschäftspraktiken
 - Unionsrechtskonforme Auslegung des UWG
 - Unanwendbarkeit nationalen Rechts
- Durchsetzung von Unionsrecht über den Rechtsbruchtatbestand
- Europäisches IPR / IZVR

2

Richtlinie über unlautere Geschäftspraktiken

- „Dreistufentest“ neuer Art
 - Schwarze Liste
 - „Kleine“ Generalklauseln
 - Irreführende Geschäftspraktik
 - Aggressive Geschäftspraktik
 - Große Generalklausel: unlauteres Verhalten
 - Verstoß gegen berufliche Sorgfalt
 - Eignung zur wesentlichen Beeinflussung des Durchschnittsverbrauchers
- OGH geht von dieser Prüfungsreihenfolge ab

3

Unionsrechtskonforme Auslegung

- 4 Ob 174/09f – Berater in Versicherungsangelegenheiten III
 - Z 26 des Anhangs: „hartnäckiges und unerwünschtes Ansprechen“
 - Kann einzelner Brief „hartnäckig“ sein?
 - "sollicitations répétées et non souhaitées"

4

Unionsrechtskonforme Auslegung

- 4 Ob 121/10p – Kassentarif
 - Z 10 des Anhangs: gesetzlich zustehende Rechte als „Besonderheit“ des Angebots
 - Hörgeräte: Hinweis auf Zuzahlungsfreiheit bei Kassenleistung
 - Englische und französische Fassung deutlicher
 - „distinctive feature of the trader's offer“
 - „caractéristique propre à la proposition faite par le professionnel“

5

Unionsrechtskonforme Auslegung

- 4 Ob 27/11s - Schulschikurse
- Verhältnis zwischen großer und kleiner Generalklausel
 - Objektiv irreführende Angabe
 - Keine Verletzung der beruflichen Sorgfalt
 - Dennoch Unterlassungsanspruch?
 - Frage wird auch in anderen EU-Staaten diskutiert
- Vorabentscheidungsersuchen des OGH
 - Ist bei irreführenden Geschäftspraktiken iSd Art 5 Abs 4 RL-UGP eine gesonderte Prüfung der Kriterien des Art 5 Abs 2 lit a der RL-UGP unzulässig?

6

Abschließender Charakter der „Schwarzen Liste“ ?

- Zugabenverbot (§ 9a UWG)
 - Per-se-Verbot einer Geschäftspraktik (auch) gegenüber Verbrauchern
 - Ankündigung oder Gewähren von Zugaben im Anhang zur RL-UGP nicht genannt
- 4 Ob 154/08p – Fußballer des Jahres II
 - Vorabentscheidungsersuchen an EuGH
 - Rechtfertigt Schutz der Mitbewerber und der Medienvielfalt das Verbot von Zugaben an Verbraucher?

8

Zugabenverbot

- EuGH Rs C-540/08 - Mediaprint
 - Zugabe ist Geschäftspraktik
 - Abschließender Charakter der schwarzen Liste steht dem Verbot entgegen, auch wenn damit auch andere Zwecke verfolgt werden
- 4 Ob 208/10g – Fußballer des Jahres IV
 - Teleologische Reduktion des Verbots von Zugaben an Verbraucher
 - Nur unzulässig, wenn irreführend, aggressiv oder sonst unlauter
 - Bloßes Ausnutzen des Spieltriebs nicht unlauter

9

Folgeprobleme

- Unlauterkeit von Zugaben
 - Irreführung?
 - Aggressivität?
 - Missbrauch der Marktmacht?
- Verbot von Zugaben an Unternehmer
 - Von RL-UGP und Vorabentscheidung nicht erfasst
 - Gleichheitswidrig?
- Weitere unzulässige Per-se-Verbote?
 - 4 Ob 154/10s – Totalabverkauf: Ausverkaufsbestimmungen

10

Rechtsbruch

- 4 Ob 225/07b - Stadtrundfahrten
 - Unvertretbare Rechtsansicht
 - Eignung zur nicht bloß unerheblichen Beeinflussung des Wettbewerbs
- Auch bei Verletzung von Unionsrecht und Umsetzungsgesetzen
 - 17 Ob 14/10y - relaxx.at (u.v.a.): Lebens- und Arzneimittelrecht
 - 4 Ob 229/08t – Offenlegung II: PublizitätsRL

12

Sonderfälle

- 4 Ob 154/09i – Landesforstrevier L
 - EU-Beihilfenrecht
 - Durchführungsverbot nach Art 108 Abs 3 AEUV
 - Durchsetzung über § 1 UWG
 - Keine Berufung auf vertretbare Rechtsansicht (Effektivitätsgebot)
- 4 Ob 100/11a – Westbahn
 - „Gemeinwirtschaftliche Leistungen“
 - Behaupteter Verstoß gegen Vergaberecht
 - Vorrang des Vergabeverfahrens (§ 341 Abs 2 BVergG 2006)

13

Internationales Lauterkeitsrecht

- Rechtsfragen
 - Internationale Zuständigkeit
 - Anwendbares Recht
 - Anerkennung und Vollstreckung von gerichtlichen Entscheidungen
- Rechtsquellen
 - EuGVVO (Brüssel I – VO)
 - Rom II – VO
 - Nationales IZVR/IPR weitgehend verdrängt

15

Europäisches Zuständigkeitsrecht

- Gerichtsstand des schädigenden Ereignisses (Art 5 Nr 3 EuGVVO)
- Problem des „Distanzdelikts“
 - Schuss über die Grenze
 - Schrotladung über die Grenze
- EuGH C-509/09, eDate
 - Persönlichkeitsrechtsverletzung im Internet
 - Zuständigkeit am „Mittelpunkt der Interessen des Geschädigten“

16

Europäisches Zuständigkeitsrecht

- 17 Ob 13/10a – Patenteingriff in Japan
 - Schutzrechtsverwarnung aus Italien nach Japan
 - Betroffenes österreichisches Unternehmen kann nicht in Österreich klagen
- 17 Ob 2/07d - palettenbörse.com
 - Domain Grabbing durch ausländischen Beklagten
 - Schädigender Erfolg am Sitz des österreichischen Klägers

17

Europäisches Kollisionsrecht

- 4 Ob 12/11k – Betriebsspionage
 - Kläger: österreichische und Schweizer Gesellschaft
 - Beklagte: zwei maltekische und eine brasilianische Gesellschaft
 - „Mitnahme“ von Geschäftsgeheimnissen durch ehemalige Mitarbeiter der Klägerinnen in Österreich
 - Verwertung durch
 - Fabriksbau in Brasilien
 - Irreführendes Förderansuchen in den USA

18

Art 6 Rom II - VO

- Allgemeine Regel
 - Recht des Staates, in dessen Gebiet die Wettbewerbsbeziehungen oder die kollektiven Interessen der Verbraucher beeinträchtigt worden sind oder wahrscheinlich beeinträchtigt werden
 - Keine Ausweichklausel
- Ausschließlich Schädigung eines Mitbewerbers
 - Recht des Staates der (betroffenen) Niederlassung des Geschädigten
 - Ausweichklausel: engere Beziehung

19

4 Ob 12/11k – Betriebsespionage

- „Mitnahme“ von Geschäftsgeheimnissen
 - Ausschließliche Schädigung eines Mitbewerbers
 - Jedenfalls engste Beziehung zu Österreich
- Verwendung in Förderungsansuchen
 - Interessen Dritter betroffen
 - Allgemeine Regel: Marktortrecht

20

Abschließende Bemerkungen

- Europäisierung des Lauterkeitsrechts
 - Entwicklung wie im Markenrecht
 - Erhöhte Anforderungen an Gerichte und Rechtsvertreter
- Veränderte Rolle der nationalen Höchstgerichte

21
